

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)

8^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της την 6^η Ιουνίου 2019 με την εξής σύνθεση:
Χρήστος Σώκος Πρόεδρος, Ιωάννα Θεμελή – Εισηγήτρια και Ιωάννης Κίτσος,
Μέλη.

Για να εξετάσει την από 3-5-2019 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό
Αριθμό Κατάθεσης ΑΕΠΠ 531/6-5-2019 της εταιρείας με την επωνυμία «...»,
με έδρα στο ..., οδός ... αριθ. ... και ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα,

Κατά του Δήμου ..., που εδρεύει στη ..., ... αριθ. ..., και εκπροσωπείται
νόμιμα (εφεξής η αναθέτουσα αρχή).

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητά : Να ακυρωθεί,
άλλως μεταρρυθμιστεί η απόφαση «...της οικονομικής Επιτροπής του Δήμου
... και πρακτικά δημοπρασίας, απόφαση της οικονομικής Επιτροπής του
Δήμου/2019 της 19-4-2019 με αριθμό συνεδρίασης 13 και θέμα 5
πέμπτο, και πρακτικά δημοπρασίας,... Να γίνει δεκτή η προδικαστική
προσφυγή...και να μας επιστραφεί το παράβολο το οποίο έχουμε πληρώσει.
Ζητάμε επίσης να ανοιχτή η οικονομική προσφορά μας, για το καλό του δήμου
... και του έγγειους ανταγωνισμού.»

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ιωάννα Θεμελή

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή με την με αριθμ. πρωτ. .../.../24-12-2018 διακήρυξη της
αναθέτουσας αρχής διακηρύχθηκε Ανοιχτός Ηλεκτρονικός Διεθνής
Διαγωνισμός «για τη προμήθεια τεσσάρων νέων μεσαίων ανατρεπόμενων
φορητών, ενός πλυστικού οχήματος, δύο τρικύκλων και ενός ανατρεπόμενου
φορητού», CPV ..., ..., ..., με κριτήριο ανάθεσης «την πλέον συμφέρουσα

Αριθμός απόφασης: 681/2019

από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει βέλτιστης σχέσης τεχνικής προσφοράς – Τιμής για κάθε τμήμα χωριστά) στο σύνολο των ειδών του κάθε τμήματος», συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης ποσού 411.290,32 € χωρίς ΦΠΑ (σελ. 4 της διακήρυξης). Η προμήθεια υποδιαιρείται σε τέσσερα τμήματα με τις αντίστοιχες προσυπολογιζόμενες τιμές χωρίς ΦΠΑ, ως εξής : ΤΜΗΜΑ 1 : Προμήθεια τεσσάρων (4) Ανατρεπόμενων φορτηγών δtn, εκτιμώμενης αξίας 327.290,32 €, ΤΜΗΜΑ 2 : Προμήθεια ενός (1) Πλυστικού οδών με ζεστό-κρύο νερό εκτιμώμενης αξίας 50.000 € , ΤΜΗΜΑ 3 : Προμήθεια δύο (2) Τρίκυκλων με καρότσα, εκτιμώμενης αξίας 14.000 €, ΤΜΗΜΑ 4 : Προμήθεια ενός (1) Μικρό φορτηγάκι, εκτιμώμενης αξίας 20.000 €. Στην διακήρυξη προβλέπεται ότι «Προσφορές υποβάλλονται για όλα τα τμήματα ή για ένα μόνο τμήμα με την απαραίτητη προϋπόθεση να περιλαμβάνονται όλα τα υλικά και οι ποσότητες των υλικών του τμήματος» (όρος 1.3)

2. Επειδή η σχετική προκήρυξη απεστάλη την 27-12-2018 για δημοσίευση στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης, και δημοσιεύτηκε την 29-12-2018 ΕΕΕΕ, όπου έλαβε τον αριθμό ...-2018, το πλήρες κείμενο της διακήρυξης αναρτήθηκε την 10-1-2019 στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) με Α.Δ.Α.Μ. ..., καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο διαγωνισμός έλαβε αριθμό συστήματος

3. Επειδή ο διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016.

4. Επειδή στον διαγωνισμό συμμετείχαν η προσφεύγουσα για τα τμήματα 1 και 3 της προμήθειας, η ... για τα τμήματα 1 και 2, και η ... για τα τμήματα 3 και 4, με τις προσφορές τους υπ' αριθ. ..., ..., και ... αντίστοιχα.

5. Επειδή η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης Προσφορών του Διαγωνισμού συνεδρίασε την 19-2-2019 καθώς και σε διαδοχικές τακτικές συνεδριάσεις και την 10-4-2019 εξέδωσε Πρακτικό, σύμφωνα με το οποίο αφού αξιολόγησε τις προφορές έκρινε αιτιολογημένα ότι : ι) Η προσφεύγουσα

Αριθμός απόφασης: 681/2019

συγκέντρωσε αρνητική βαθμολογία και στα δύο τμήματα της προμήθειας για τα οποία συμμετείχε στον διαγωνισμό, ήτοι για το μεν Τμήμα 1 συγκέντρωσε 99,75 βαθμούς, και για το Τμήμα 3, συγκέντρωσε 99,50 και *αποφάσισε να αποκλείσει από την συνέχεια του Διαγωνισμού* την προσφεύγουσα, ii) Η ... συγκέντρωσε 100,60 βαθμούς για το Τμήμα 1 της προμήθειας και 100,60 βαθμούς για το Τμήμα 2 της προμήθειας όπου συμμετείχε, και η προσφορά της κρίθηκε αποδεκτή iii) Η ... συγκέντρωσε 100,50 βαθμούς για το Τμήμα 3 της προμήθειας και 100 για το Τμήμα 4 της προμήθειας όπου συμμετείχε και η προσφορά της κρίθηκε αποδεκτή.

6. Επειδή με την προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. .../2019 απόφαση που λήφθηκε στην με αριθ. 13^η Συνεδρίαση της 19-4-2019 της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, εγκρίθηκε το παραπάνω Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης Προσφορών του Διαγωνισμού. Η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους διαγωνιζόμενους οικονομικούς φορείς την 23-4-2019 μέσω της «*επικοινωνίας*» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, και αναρτήθηκε αυθημερόν στην κεντρική ηλεκτρονική σελίδα του διαγωνισμού.

7. Επειδή κατά της ως άνω απόφασης με αριθ. .../2019, ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή την 3-5-2019, με κατάθεση μέσω της «*επικοινωνίας*» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, χωρίς τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ 39/2017 και κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην ΑΕΠΠ από την προσφεύγουσα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου.

8. Επειδή την 8-5-2019 η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε την υπό εξέταση προσφυγή μέσω της «*επικοινωνίας*» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού κατά τα προβλεπόμενα στο άρθ. 365 παρ. 1 περ. (α) του ν. 4412/20169 και στο άρθ. 9 παρ. 1 περ. α) του ΠΔ 39/2017.

9. Επειδή η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε, την 13-5-2019 με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην ΑΕΠΠ, τις απόψεις της επί της προσφυγής, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθ. 365 παρ. 1 υποπαρ. β του Ν. 4412/2016 και 9 παρ. 2 περ. β του ΠΔ 39/2017.

Αριθμός απόφασης: 681/2019

10. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 8ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθ. 346 παρ. 1, και 360 του ν. 4412/2016 και του άρθ. 3 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017, κατόπιν της με αριθ. 654/7-5-2019 Πράξης του Προέδρου του 8^{ου} Κλιμακίου «περί ορισμού ημερομηνίας εξέτασης προδικαστικής προσφυγής και εισηγητή-κλήση αναθέτουσας αρχής προ χορήγησης προσωρινών μέτρων».

11. Επειδή το άρθρο 363 του ν. 4412/2016 με τίτλο «Παράβολο» προβλέπει: « 1. Για το παραδεκτό της άσκησης της προδικαστικής προσφυγής κατατίθεται παράβολο από τον προσφεύγοντα υπέρ του Δημοσίου, το ύψος του οποίου ανέρχεται σε ποσοστό 0,50 τοις εκατό (0,50%) της προϋπολογισθείσας αξίας (χωρίς Φ.Π.Α.) της σχετικής σύμβασης.... 2. Εάν από τα έγγραφα της σχετικής σύμβασης παρέχεται η δυνατότητα υποβολής προσφοράς για τμήμα ή τμήματα της σύμβασης, το ύψος του παραβόλου υπολογίζεται επί της αξίας του τμήματος ή των τμημάτων της σύμβασης σχετικά με τα οποία ασκείται η προδικαστική προσφυγή. 3. Το ύψος του παραβόλου δεν μπορεί να είναι κατώτερο των εξακοσίων (600) ευρώ ούτε ανώτερο των δεκαπέντε χιλιάδων (15.000) ευρώ. 4. Με τον Κανονισμό Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών της παρ. 7 του άρθρου 365 ορίζεται ο τρόπος και ο χρόνος κατάθεσης και είσπραξης του παραβόλου και ο τρόπος απόδειξης της είσπραξής του. ...»

12. Επειδή το άρθρο 5 του ΠΔ 39/2017 με τίτλο «Παράβολο» προβλέπει: «1. Για το παραδεκτό της άσκησης της προδικαστικής προσφυγής κατατίθεται από τον προσφεύγοντα παράβολο υπέρ του Δημοσίου, το ύψος του οποίου ανέρχεται σε ποσοστό 0,50 τοις εκατό (0,50%) της προϋπολογισθείσας αξίας (χωρίς Φ.Π.Α.) της σχετικής σύμβασης.... 2. Εάν από τα έγγραφα της σχετικής σύμβασης παρέχεται η δυνατότητα υποβολής προσφοράς για τμήμα ή τμήματα της σύμβασης, το ύψος του παραβόλου υπολογίζεται επί της αξίας του τμήματος ή των τμημάτων της σύμβασης σχετικά με τα οποία ασκείται η προδικαστική προσφυγή (άρθρο 363 παρ. 2 ν. 4412/2016).... 4. Το παράβολο καταβάλλεται κατά την κατάθεση της προδικαστικής προσφυγής. Η ως άνω κατάθεση του παραβόλου γίνεται ηλεκτρονικά μέσω της εφαρμογής e-παράβολου στη διαδικτυακή πύλη της

Αριθμός απόφασης: 681/2019

Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων (ΓΓΠΣ) και αποτελεί έσοδο του κρατικού προϋπολογισμού. Για την απόδειξη της καταβολής και της είσπραξης του παράβολου ο προσφεύγων υποχρεούται να επισυνάψει στο προβλεπόμενο στην παράγραφο 2 του άρθρου 8 του παρόντος Κανονισμού έντυπο προσφυγής του Παραρτήματος Ι εκτυπωμένο αντίγραφο ηλεκτρονικής πληρωμής του ποσού σε Τράπεζα, επικυρωμένη εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών ότι το ως άνω παράβολο, υπό τον αντίστοιχο Κωδικό, φέρει την ένδειξη “πληρωμένο” καθώς και βεβαίωση περί ελέγχου και δέσμευσης του ηλεκτρονικού παράβολου από την Υπηρεσία που το αποδέχεται.»

13. Επειδή το άρθρο 29 παρ. 3 του ν. 3943/2011 (ΦΕΚ Α'66/31-03-2011) προβλέπει: « Όπου, κατά τις ισχύουσες διατάξεις, απαιτείται κατάθεση παραβόλου σε έντυπη μορφή, δύναται να αντικατασταθεί η έντυπη μορφή με ηλεκτρονικό παράβολο. Το ηλεκτρονικό παράβολο δημιουργείται με τη χορήγηση μοναδικού ψηφιακού κωδικού, ο οποίος πιστοποιείται και ελέγχεται από κεντρικό πληροφοριακό σύστημα. Η διάθεση των ηλεκτρονικών παραβόλων δύναται να πραγματοποιείται με χρήση οποιουδήποτε καθιερωμένου στις συναλλαγές τρόπου πληρωμής. Με απόφαση του Υπουργού Οικονομικών καθορίζονται οι αρμοδιότητες, οι διαδικασίες, οι λεπτομέρειες και ό, τι άλλο απαιτείται για την εφαρμογή του ηλεκτρονικού παραβόλου...» Κατ' εφαρμογή των διατάξεων του νόμου ακολούθησε η έκδοση της ΠΟΛ 1163/2013 (ΦΕΚ Β'1675-08/07/2013).

14. Επειδή με βάση την ΠΟΛ 1163/2013, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με τις ΠΟΛ. 1150/2014 (ΦΕΚ Β' 1357-28/05/2014), 1131/2015 (ΦΕΚ Β'1324-01/07/2015 και 1126/2017 (ΦΕΚ Β'2957-29/08/2017) προβλέπεται: «**ΑΡΘΡΟ 1 Ηλεκτρονικό Παράβολο:** Με τον όρο «ηλεκτρονικό παράβολο» (εφεξής «e-Παράβολο») νοείται ο μοναδικός ψηφιακός κωδικός που χορηγείται μέσω της διαδικτυακής πύλης της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων (Γ.Γ.Π.Σ.) www.gsis.gr. Με χρήση της σχετικής εφαρμογής κάθε ενδιαφερόμενος (φυσικό ή μη φυσικό πρόσωπο) δύναται να ζητήσει τη χορήγηση παραβόλου σε ηλεκτρονική μορφή. Πρόσβαση στην εφαρμογή έχουν πιστοποιημένοι και μη πιστοποιημένοι χρήστες του TAXISnet.

Αριθμός απόφασης: 681/2019

Εφόσον χορηγηθεί το e-Παράβολο, καταβάλλεται το αντίστοιχο ποσό στον φορέα είσπραξης με γνωστοποίηση σε αυτόν του μοναδικού ψηφιακού κωδικού. Η καταβολή δύναται να πραγματοποιείται και με τη χρήση χρεωστικών ή πιστωτικών καρτών μέσω της διαδικτυακής πύλης της Γ.Γ.Π.Σ., μέσω της εφαρμογής του e-Παραβόλου παρέχεται η απαραίτητη πληροφόρηση στην υπηρεσία όπου κατατίθεται το e-Παράβολο, ως προς τον έλεγχο της εγκυρότητας του και της συνδρομής των προϋποθέσεων τυχόν επιστροφής χρημάτων σε περίπτωση αχρεωστήτως καταβληθέντων ποσών. Επιπλέον, παρέχεται η δυνατότητα, στον πιστοποιημένο χρήστη μέσω της διαδικτυακής πύλης της Γ.Γ.Π.Σ. να ανατρέχει στα παράβολα που έχουν εκδοθεί για λογαριασμό του, να τα εκτυπώνει εκ νέου και να ζητά την επιστροφή τους μέσω τραπεζικού λογαριασμού του. Η έκδοση παραβόλων γίνεται υποχρεωτικά μέσω της εφαρμογής του e-Παραβόλου, για όσα παράβολα έχουν ενταχθεί σε αυτήν. ΑΡΘΡΟ 2 Υποβολή αιτήματος για χορήγηση e-Παραβόλου: Ο ενδιαφερόμενος συνδέεται στη διαδικτυακή πύλη της Γ.Γ.Π.Σ. και μέσα από την ηλεκτρονική υπηρεσία «e-Παράβολο» συμπληρώνει το Αίτημα Χορήγησης Παραβόλου. Τα ελάχιστα προς συμπλήρωση πεδία είναι τα παρακάτω: • Κατηγορία Παραβόλου (υποχρεωτικό πεδίο) Ο ενδιαφερόμενος επιλέγει την κατηγορία που επιθυμεί ανοίγοντας το αναδυόμενο μενού που περιλαμβάνει όλες τις κατηγορίες παραβόλων. • Τύπος Παραβόλου (υποχρεωτικό πεδίο) Ο ενδιαφερόμενος επιλέγει τον τύπο παραβόλου που επιθυμεί να εκδώσει ανοίγοντας το αναδυόμενο μενού που περιλαμβάνει όλους τους τύπους με βάση την κατηγορία που έχει επιλέξει. Κατά την επιλογή του τύπου παραβόλου, εμφανίζεται αυτόματα και το αντίστοιχο ποσό... • Κωδικός Λογαριασμού Τράπεζας (IBAN) (μη υποχρεωτικό πεδίο) Η συμπλήρωση του πεδίου αυτού είναι αναγκαία σε περίπτωση που προκύψει επιστροφή τυχόν αχρεωστήτως καταβληθέντων ποσών. ...Η Καταληκτική ημερομηνία ορίζεται αυτόματα από το σύστημα και εμφανίζεται στην Αίτηση Παραβόλου. Μετά την παρέλευση της καταληκτικής ημερομηνίας ο κωδικός του e-Παραβόλου παύει να ισχύει. Μετά τη συμπλήρωση των στοιχείων του ο ενδιαφερόμενος επιβεβαιώνει την Υποβολή Αιτήματος.Με την οριστικοποίηση της υποβολής του αιτήματος

Αριθμός απόφασης: 681/2019

εμφανίζονται στην οθόνη όλα τα στοιχεία του αιτήματος, ο μοναδικός κωδικός παραβόλου/πληρωμής και η καταληκτική ημερομηνία μέχρι την οποία ο ενδιαφερόμενος δύναται να πληρώσει το σχετικό ποσό. ...Εναλλακτικά είναι δυνατή η υποβολή αιτήματος για χορήγηση επαραβόλου και η πληρωμή του μέσω των εναλλακτικών δικτύων εξυπηρέτησης τραπεζικών συναλλαγών (όπως, τερματικά -EFT/POS, Αυτόματα Μηχανήματα Ανάληψης Μετρητών - ATM, Κέντρα Αυτόματων Πληρωμών -APS). Στην περίπτωση αυτή τα προς συμπλήρωση πεδία είναι τα παρακάτω:

- Κωδικός Τύπου Παραβόλου (υποχρεωτικό πεδίο): Ο ενδιαφερόμενος πληκτρολογεί τον κωδικό ο οποίος αντιστοιχεί στον τύπο παραβόλου που επιθυμεί.....
- Ποσό παραβόλου: Το πεδίο «Ποσό» είναι προ συμπληρωμένο και μόνο στις περιπτώσεις παραβόλων μεταβλητού ποσού συμπληρώνεται με ευθύνη του ενδιαφερόμενου. Η απόδειξη από τα εναλλακτικά κανάλια των Τραπεζών περιέχει κατ' ελάχιστον τον κωδικό παραβόλου, τον κωδικό τύπου παραβόλου, τον ΑΦΜ, το ποσό παραβόλου και την ημερομηνία και ώρα πληρωμής.

ΑΡΘΡΟ 3 Πληρωμή e-Παραβόλου: Ο ενδιαφερόμενος καταβάλλει το αναλογούν ποσό στον φορέα είσπραξης που επιθυμεί γνωστοποιώντας τον μοναδικό ψηφιακό κωδικό (πληρωμή σε κατάσταση ή χρήση των εναλλακτικών τρόπων πληρωμής που παρέχονται από τους φορείς είσπραξης). Η εταιρεία Διατραπεζικά Συστήματα Α.Ε. (ΔΙΑΣ Α.Ε.) συγκεντρώνει αυθημερόν από τους φορείς είσπραξης τις πληρωμές που αφορούν σε e-Παράβολα και αποστέλλει στη Γ.Γ.Π.Σ. αναλυτικό αρχείο προκειμένου να διενεργηθεί ο έλεγχος και η ταυτοποίηση των πληρωμών με τα αντίστοιχα αιτήματα. Στην περίπτωση επιτυχούς ταυτοποίησης, η πληρωμή κρίνεται επιτυχής και το αργότερο εντός δύο εργάσιμων ημερών από την πληρωμή ενεργοποιείται ο κωδικός του eΠαραβόλου προς χρήση. Σε αντίθετη περίπτωση οι πληρωμές απορρίπτονται και ενημερώνεται η ΔΙΑΣ Α.Ε. για τις δικές της ενέργειες, προκειμένου να αποδοθούν τα εν λόγω χρηματικά ποσά στους δικαιούχους κατά τις διατάξεις του αδικαιολόγητου πλουτισμού. ...

ΑΡΘΡΟ 4 Κατάθεση e-Παραβόλου σε Υπηρεσία: Η κατάθεση του e-Παραβόλου από τον ενδιαφερόμενο προς την αρμόδια Υπηρεσία πραγματοποιείται όπως κατά περίπτωση ορίζεται από αυτήν την Υπηρεσία. Προκειμένου η Υπηρεσία να αποδεχθεί και να ελέγξει

Αριθμός απόφασης: 681/2019

την εγκυρότητα του e-Παραβόλου ακολουθείται η παρακάτω διαδικασία: Ο Δημόσιος Φορέας, αφού πρωτίστως έχει καθορίσει τα είδη των παραβόλων που αποδέχεται, λαμβάνει από το Υπουργείο Οικονομικών, κατόπιν σχετικού του αιτήματος προς τη «Διεύθυνση Σχεδιασμού και Ανάπτυξης Εφαρμογών της Γ.Γ.Π.Σ.» και την «Διεύθυνση Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης (e-εφαρμογές)» της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, κωδικό πρόσβασης στις ηλεκτρονικές υπηρεσίες Taxisnet (σύμφωνα με τα οριζόμενα στην Α.Υ.Ο. ΠΟΛ 1178/07-12-2010, ΑΔΑ:41ΦΜΗΤΛ (ΦΕΚ 1916/Β'09-12-10) και δικαίωμα χρήσης της εφαρμογής «e-Παράβολο». Ακολούθως, ο Δημόσιος Φορέας ορίζει τουλάχιστον δύο υπαλλήλους ως υπεύθυνους Διαχείρισης της εφαρμογής. Ο υπεύθυνος Διαχείρισης της εφαρμογής έχει την αρμοδιότητα να εξουσιοδοτήσει τους υπαλλήλους που αποδέχονται/δεσμεύουν τα e-Παράβολα για λογαριασμό του Δημόσιου Φορέα. Για την ταυτοποίηση των υπαλλήλων που αποδέχονται/δεσμεύουν e-Παράβολα θα χρησιμοποιηθούν οι κωδικοί πρόσβασης (Username και password) που χρησιμοποιεί ο υπάλληλος στο Taxisnet και συνεπώς δεν απαιτείται νέα πιστοποίηση για τους ήδη πιστοποιημένους χρήστες σε οποιαδήποτε ηλεκτρονική υπηρεσία του Taxisnet. Ο υπάλληλος της Υπηρεσίας που κατατίθεται το e-Παράβολο για να το αποδεχθεί/δεσμεύσει συνδέεται με την εφαρμογή κάνοντας την επιλογή του ρόλου ως εκπρόσωπος φορέα, αναζητά το e-Παράβολο και ελέγχει την εγκυρότητά του. Για τον έλεγχο εγκυρότητας, η εφαρμογή του e-Παραβόλου διαθέτει οθόνη αναζήτησης, προβολής και διαχείρισης των e-Παραβόλων καθώς και εκτυπώσεις ελέγχου. Μετά τον σχετικό έλεγχο η Υπηρεσία αποδέχεται το e-Παράβολο και αυτό δεσμεύεται ώστε να αποκλειστεί η εκ νέου χρήση του. Εναλλακτικά, η σύνδεση της Υπηρεσίας μπορεί να γίνει με την ανάπτυξη διαδικτυακής εφαρμογής από το Δημόσιο Φορέα η οποία θα επικοινωνεί με την ηλεκτρονική εφαρμογή του e-Παραβόλου. Δίνεται η δυνατότητα στους Φορείς να ορίσουν τύπους e-παραβόλων των οποίων η δέσμευση θα πραγματοποιείται αυτόματα με την καταβολή τους.....»

15. Επειδή σύμφωνα με το τελευταίο ως άνω μνημονευόμενο εδάφιο του άρθ. 4 της ΠΟΛ 1163/2013 ως τροποποιημένη ισχύει, για την κατάθεση των προδικαστικών προσφυγών η ΑΕΠΠ όρισε τύπο e-παραβόλου, του

Αριθμός απόφασης: 681/2019

οποίου η δέσμευση θα πραγματοποιείται αυτόματα με την καταβολή του (ε-παράβολο αυτόματης δέσμευσης), ως ειδικότερα αναφέρεται σε «**ΣΗΜΑΝΤΙΚΗ ΑΝΑΚΟΙΝΩΣΗ – ΑΥΤΟΜΑΤΗ ΔΕΣΜΕΥΣΗ ΠΑΡΑΒΟΛΟΥ**» καταχωρηθείσα στην επίσημη ιστοσελίδα της ΑΕΠΠ, σύμφωνα με την οποία «*Ενημερώνουμε τους οικονομικούς φορείς ότι από 01-02-2018 το προβλεπόμενο στις οικείες διατάξεις ηλεκτρονικό παράβολο για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής στην Α.Ε.Π.Π., που ήδη εκδίδεται από την εφαρμογή του e - παραβόλου της διαδικτυακής πύλης της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων (ΓΓΠΣ), αποκλειστικά και μόνο υπό τον Φορέα «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.)» (κωδικός τύπου παραβόλου [100]) **θα δεσμεύεται αυτόματα με την πληρωμή στην Τράπεζα** (άρθρο 4 της ΠΟΛ. 1163/03-07-2013 (ΦΕΚ 1675 Β') όπως τροποποιήθηκε με την ΠΟΛ. 1126/10-08-2017 (ΦΕΚ 2957 Β')). Η ΑΕΠΠ δεν θα εκδίδει βεβαίωση ελέγχου και δέσμευσης. Ως βεβαίωση ελέγχου και δέσμευσης, κατά την έννοια του αρ. 5 παρ. 4 ΠΔ 39/17, παρακαλείσθε να **εκτυπώνετε το παράβολο, μετά την πληρωμή του, με την ένδειξη «δεσμευμένο»** και να το επισυνάπτετε, μαζί με τα άλλα απαιτούμενα έγγραφα, στην Προδικαστική Προσφυγή.»*

16. Επειδή στην αιτιολογική έκθεση του ν.4412/2016 αναφέρεται ότι : «*Η επιβολή παραβόλου κρίνεται αναγκαία προκειμένου να αποτραπεί η άσκηση αστήρικτων και παρελκυστικών προσφυγών*». Ειδικότερα, μια οικονομικής φύσεως επιταγή συνιστά μέτρο ικανό να αποτρέψει την καταχρηστική άσκηση μέσων προσφυγής και να εγγυηθεί σε όλους τους πολίτες, χάριν της ορθής απονομής της δικαιοσύνης, την όσο το δυνατόν ταχύτερη εκδίκαση των ενδίκων προσφυγών τους (βλ. κατ' αναλογίαν, προτάσεις του γενικού εισαγγελέα N. Jääskinen στην υπόθεση Αριθμός απόφασης: 553 / 2018 6 Orizzonte Salente c-61/14, EU: 2015: 307, σημείο 37). Επομένως, η βούληση του νομοθέτη είναι να καταβάλλεται ένα συγκεκριμένο χρηματικό ποσό με έκδοση ηλεκτρονικού παραβόλου λόγω της διεξαγωγής της διαγωνιστικής διαδικασίας κατ' αποκλειστικό τρόπο μέσω του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. Στόχευση του νομοθέτη ήταν η αποτροπή της καταχρηστικής άσκησης προδικαστικών προσφυγών, οι οποίες θα δύναντο να παρακωλύσουν επί μακρόν τις

Αριθμός απόφασης: 681/2019

διαγωνιστικές διαδικασίες ως προς την υπογραφή των εν λόγω συμβάσεων, δοθέντος του ανασταλτικού αποτελέσματος των άρθρων 364 του Ν. 4412/2016 και 6 του Π.Δ. 39/2017. Ρητώς και σαφώς σύμφωνα με τις παραπάνω διατάξεις, για την παραδεκτή άσκηση της προδικαστικής προσφυγής επιβάλλεται η καταβολή του νόμιμου ποσού κατά το χρόνο της άσκησής της. Όπως εξ άλλου παγίως δέχεται η νομολογία, η υποχρέωση καταβολής παραβόλου, ως προϋπόθεση του παραδεκτού ενδίκου βοηθήματος ή μέσου, αποβλέπει στην αποτροπή της ασκήσεως απερίσκεπτων και αστήρικτων ενδίκων βοηθημάτων και μέσων, χάριν της εύρυθμης λειτουργίας των δικαστηρίων και της αποτελεσματικής απονομής της δικαιοσύνης, γι' αυτό και η τύχη του συναρτάται με την έκβαση και τις εν γένει περιστάσεις της δίκης (ΣΤΕ 601/2012 Ολομ., 3087/2011 Ολομ., ΣΤΕ 1583/2010 Ολομ., 1852/2009 Ολομ., 647/2004 Ολομ.)

17. Επειδή στον όρο 3.4 της διακήρυξης με τον τίτλο «3.4 Προδικαστικές Προσφυγές – Προσωρινή Δικαστική Προστασία» προβλέπεται ότι «..Για το παραδεκτό της άσκησης της προδικαστικής προσφυγής κατατίθεται παράβολο από τον προσφεύγοντα υπέρ του Δημοσίου, κατά τα ειδικά οριζόμενα στο άρθρο 363 του ν. 4412/2016....»

18. Επειδή οι ως άνω σχετικές με το παράβολο διατάξεις, καθ' ο μέρος προβλέπουν ότι, για το παραδεκτό της άσκησης προδικαστικής προσφυγής ενώπιον της ΑΕΠΠ, απαιτείται το ύψος αυτού να ανέρχεται σε ποσοστό 0,50 τοις εκατό (0,50%) της προϋπολογισθείσας αξίας (χωρίς Φ.Π.Α.) των τμημάτων της προμήθειας εφ' ών φέρεται η προσφυγή, το οποίο είναι πληρωτέο κατά την κατάθεση της προσφυγής επισυναπτομένων υποχρεωτικά στην προσφυγή i) του αποδεικτικού τραπεζικής πληρωμής αυτού καθώς και ii) εκτύπωσης από την επίσημη ιστοσελίδα της ΓΓΠΣ του εν λόγω παραβόλου με την ένδειξη *δεσμευμένο*, είναι απολύτως σαφείς και δεν είναι αντικειμενικώς ικανές να δημιουργήσουν αμφιβολίες ούτε ως προς το ύψος του απαιτούμενου παραβόλου, ούτε ως προς την υποχρέωση εξόφλησης αυτού κατά την άσκηση της προσφυγής και υποβολής των σχετικών αποδεικτικών καταβολής και δέσμευσης του παραβόλου συγχρόνως με την κατάθεση της προσφυγής, ούτε ως προς την επερχόμενη συνέπεια του

Αριθμός απόφασης: 681/2019

απαραδέκτου της προσφυγής λόγω μη πληρωμής του παραβόλου ή/και μη προσκόμισης με την κατάθεσή της των ως άνω αποδεικτικών καταβολής και δέσμευσης αυτού (ΣΤΕ Ολ.1583/2010, ΣΤΕ Ολομ, 1852/2009).

19. Επειδή, με βάση τις άνω διατάξεις, καθίσταται σαφές ότι υφίσταται ειδική πρόβλεψη για το παραδεκτό της υποβολής προσφυγής ενώπιον ΑΕΠΠ με -ταυτόχρονη κατά την κατάθεση της προσφυγής κι εντός της αποκλειστικής προθεσμίας άσκησής της- έκδοση και καταβολή e-παραβόλου, που συνιστά τη μόνη αποδεκτή κι επομένως υποχρεωτική μορφή παραβόλου, που πληροί το γράμμα και την σκοπιμότητα του νόμου. Ειδικότερα, η ηλεκτρονική υποβολή, ήτοι η υποβολή με ηλεκτρονικό τρόπο πρωτότυπου παραβόλου εξασφαλίζεται μόνο με κατάθεση e-παραβόλου, που κατόπιν της καταβολής του σχετικού ποσού, δύναται να δεσμευτεί από την αρμόδια Υπηρεσία, και ειδικότερα καθόσον πρόκειται για e-παραβόλο αυτόματης δέσμευσης, δεσμεύεται αυτομάτως από το σύστημα αμέσως με την καταβολή του σχετικού ποσού, και εν συνεχεία είτε καταπίπτει είτε αποδίδεται κατόπιν σχετικής απόφασης του οικείου σχηματισμού της ΑΕΠΠ αναλόγως της έκβασης της προδικαστικής προσφυγής.

20. Επειδή οι προϋποθέσεις του παραδεκτού που πρέπει να συντρέχουν κατά την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής κρίνονται σε κάθε περίπτωση και αυτεπαγγέλτως από την ΑΕΠΠ (πρβλ. ΣΤΕ 2080/2016).

21. Επειδή με την υπό εξέταση προσφυγή, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά του αποκλεισμού της από τα Τμήματα 1 και 3 του διαγωνισμού για τα οποία υπέβαλε προσφορά (σκέψεις 4, 5, 6), συνολικής προϋπολογιζόμενης αξίας της σχετικής προμήθειας ποσού 341.290,32 ευρώ χωρίς ΦΠΑ (ήτοι αντιστοίχως έκαστο επίμαχο τμήμα της προμήθειας 327.290,32 ευρώ + 14.000 ευρώ, σκέψη 1), καθώς και κατά της προφοράς της συνδιαγωνιζόμενης ..., της οποίας αμφισβητείται η συνολική συμμετοχή στον διαγωνισμό, ήτοι τόσο ως προς το Τμήμα 1 όσο και ως προς το Τμήμα 2 προϋπολογιζόμενου ποσού του τμήματος τούτου 50.000 ευρώ (σκέψεις 1 και 4). Επομένως η συνολική αξία του τμήματος ή των τμημάτων της σύμβασης σχετικά με τα οποία ασκείται η προδικαστική προσφυγή, εφ' ής αξίας υπολογίζεται το ποσόν του παραβόλου σύμφωνα με τον νόμο (σκέψη 11 άρθ.

Αριθμός απόφασης: 681/2019

363 παρ. 2 του ν. 4412/2016) ανέρχεται στο ποσόν των 391.290,32, καθόσον η προσφυγή ασκήθηκε σχετικά με τα τμήματα 1, 3 και 2 της προμήθειας. Συνεπώς το απαιτούμενο σύμφωνα με τον νόμο παράβολο το οποίο οφείλετο να έχει εκδοθεί, καταβληθεί και δεσμευτεί ήδη το αργότερο κατά την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής ήτοι την 3-5-2019, ανέρχεται στο ποσόν των 1.956,45 ευρώ.

22. Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει προσκομιστεί με την κατάθεση της προσφυγής και με αριθ. Σχετ. 65, το με αριθ. ... ηλεκτρονικό παράβολο, ποσού 600 ευρώ, που εκδόθηκε προς το *Υπουργείο Δικαιοσύνης Διαφάνειας και Ανθρωπίνων Δικαιωμάτων*, με καταληκτική ημερομηνία πληρωμής την 17-10-2017, το οποίο δεν εμφανίζεται επί του σώματος αυτού, ούτε ότι έχει πληρωθεί ούτε ότι έχει δεσμευτεί, ούτε έχουν προσκομιστεί αποδεικτικό δέσμευσης του παραβόλου, ούτε αποδεικτικό πληρωμής του σε Τράπεζα. Επί πλέον και εκ του χρόνου εκδόσεως τούτου την 17-10-2017 και όχι κατά τον χρόνο άσκησης της προσφυγής την 3-5-2019, αλλά και κατά το ποσόν αυτού ήτοι 600 ευρώ και όχι 1.956,45 ευρώ (σκέψη 21), σε κάθε περίπτωση δεν μπορεί να προσκομιστεί παραδεκτώς εν σχέσει με την υπό κρίση προσφυγή Περαιτέρω, δεν ανευρίσκεται στον φάκελο της εξεταζόμενης προσφυγής άλλο παράβολο εκδοθέν, καταβληθέν και δεσμευμένο, ούτε αποδεικτικά πληρωμής παραβόλου σε Τράπεζα. Περαιτέρω, όπως προκύπτει από τις εγγραφές στο TAXIS (επίσημος ιστότοπος gsis), κατόπιν πρόσβασης του αρμόδιου υπαλλήλου ΑΕΠΠ με χρήση των κωδικών ΑΕΠΠ, σχετικά με το έτος αναφοράς 2019 εμφανίζεται η έκδοση από την προσφεύγουσα και η δέσμευση δύο ηλεκτρονικών παραβόλων, την 5-1-2019 και 10-5-2019 ποσών αντιστοίχως 699 ευρώ και 605 ευρώ, καθώς και η έκδοση και πληρωμή αλλά όχι η δέσμευση ενός ηλεκτρονικού παραβόλου την 12-1-2019, ποσού 580 ευρώ. Σύμφωνα με υπηρεσιακό ηλεκτρονικό μήνυμα του αρμοδίου υπαλλήλου της ΑΕΠΠ προς την Εισηγήτρια : i) Το μεν πρώτο παράβολο της 5-1-2019 έχει ήδη καταπέσει και συσχετίζεται με παρελθούσα προσφυγή της ήδη προσφεύγουσας ενώπιον του αυτού Κλιμακίου 8^{ου} της ΑΕΠΠ, ii) Το τρίτο ως άνω αναφερόμενο παράβολο της 12-1-2019 δεν αφορά την ΑΕΠΠ καθώς

Αριθμός απόφασης: 681/2019

έχει εκδοθεί για την άσκηση ένστασης και όχι προδικαστικής προσφυγής, iii) Ενώ για το δεύτερο ως άνω παράβολο της 10-5-2019 *δεν προκύπτει πληροφόρηση*. Σε κάθε περίπτωση, το παράβολο της 10-5-2019, δεν έχει προσκομιστεί από την προσφεύγουσα η οποία δεν το επικαλείται, αλλά ούτε και πληροί τις εκ του νόμου προϋποθέσεις παραδεκτού ως προς το ποσόν και τον χρόνο έκδοσης πληρωμής και δέσμευσης. Και τούτο διότι, φέρει ημερομηνία δέσμευσης την 10-5-2019 ήτοι εκπροθέσμως, μετά την άσκηση της εξεταζόμενης προσφυγής την 3-5-2019, με ποσόν 605 ευρώ και όχι 1.956,45 ευρώ (σκέψη 21) και συνεπώς σε κάθε περίπτωση δεν μπορεί να προσκομιστεί παραδεκτώς εν σχέσει με την υπό κρίση προσφυγή. Επομένως, για την παραδεκτή άσκηση της υπό κρίση προσφυγής δεν προκύπτει ότι έχει καταβληθεί το νόμιμο οριζόμενο ηλεκτρονικό παράβολο, παρά τις διατάξεις του άρθ. 5 του ΠΔ 39/2017 και του άρθ. 363 του ν. 4412/2016, σύμφωνα με τις οποίες η προσφεύγουσα όφειλε να έχει εκδώσει και καταβάλει εμπρόθεσμα ήδη κατά την άσκηση της προσφυγής την 3-5-2019 το προβλεπόμενο ηλεκτρονικό παράβολο ποσού 1.956,45 ευρώ, βάσει του προϋπολογισμού των τμημάτων 1, 2 και 3 του διαγωνισμού, εφ' ων φέρεται η παρούσα προσφυγή. Επί πλέον, όποιος υποστηρίζει ότι έχει προσκομίσει το νόμιμο παράβολο φέρει το βάρος της απόδειξης του ισχυρισμού του (ΣΤΕ 618/2003, 4529/2005), ενώ η προσφεύγουσα δεν απέδειξε την έκδοση πληρωμή και δέσμευση του απαιτούμενου κατά νόμο παραβόλου. Όμως, ο νόμος ρητώς και σαφώς απαιτεί την έκδοση και πληρωμή του προβλεπόμενου παραβόλου ως στοιχείο του παραδεκτού της άσκησης αυτής καθ' εαυτής της προσφυγής, και όχι ως στοιχείο του παραδεκτού εν γένει της προσφυγής, και συνεπώς η έκδοση και καταβολή του παραβόλου οφείλεται να συντρέχουν κατά την άσκηση της προσφυγής, ως ο νόμος ορίζει. Περαιτέρω, η διαδικασία καταβολής του παραβόλου για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής ενώπιον της ΑΕΠΠ (ποσόν, τρόπος, χρόνος κατάθεσης και απόδειξη καταβολής και είσπραξης του) προβλέπεται ρητά και με σαφήνεια στον νόμο, αποτελεί δε εν πάσει περιπτώσει ευθύνη του οικονομικού φορέα ο οποίος οφείλει να επιδεικνύει και την ανάλογη επιμέλεια (ΣΤΕ ΕΑ 27/2015, ΔΕφΑθ 269/2018). Η δε προσπάθεια διάσωσης της

Αριθμός απόφασης: 681/2019

προδικαστικής προσφυγής, δεν μπορεί να φτάσει μέχρι την υποκατάσταση του προσφεύγοντος από την ΑΕΠΠ και την εκ μέρους της τελευταίας συμπλήρωση της «τυπικής προϋπόθεσης παραδεκτού», αφού αυτό θα ισοδυναμούσε με παραβίαση της αρχής της ισότητας (βλ.ΣτΕ 935/2017, σχετικές αποφάσεις ΑΕΠΠ 178, 72, 140, 155/2017, 242/2017), που συνιστά συνταγματικά κατοχυρωμένη αρχή (άρθρο 4 και 20 Συντ. και 6 ΕΣΔΑ), καθώς και παράβαση της αρχής της αμεροληψίας, που πρέπει να διέπει την κρίση των διοικητικών οργάνων.

23. Επειδή, στο πλαίσιο των διοικητικών προσφυγών που ασκούνται στο πεδίο των δημοσίων συμβάσεων, δεδομένου του μικρού κύκλου των αποδεκτών της οικείας νομοθεσίας και της κατ' επάγγελμα κατά την συνήθη πορεία των πραγμάτων ενασχολήσεώς τους με τις διαδικασίες των δημοσίων συμβάσεων, αυτοί οφείλουν να γνωρίζουν τις κρίσιμες διατάξεις (ΟΛΣΤΕ 876/2013, ΣτΕ 268, 360/2018, 1400, 1595/2016, 3128, 3129/2015, 1072, 1985, 1988/2014, 2886/2013, 2315/2013). Επιπλέον, οι διατάξεις που προβλέπουν την προδικαστική προσφυγή, αφενός, χαρακτηρίζονται ως «δικονομικές» και, αφετέρου, απευθύνονται σε μικρό κύκλο αποδεκτών που οφείλουν να τις γνωρίζουν ενόψει της ιδιαιτερότητας του αντικειμένου. Ως εκ τούτου είναι άμεσης εφαρμογής, ανεξαρτήτως σχετικής ενημέρωσης από την αρμόδια Αρχή, κι επομένως ακόμη και ανεξαρτήτως ρητής και εξαντλητικής αναφοράς των σχετικών προϋποθέσεων παραδεκτού στην οικεία διακήρυξη (βλ. σχετ. ΣτΕ Ολ 876/2013). Επισημαίνεται επί πλέον, ότι υφίστανται σχετικές οδηγίες που είναι αναρτημένες στο διαδικτυακό τόπο της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων όπου παρέχονται και απαντήσεις σε συχνά ερωτήματα επί της έκδοσης του e-παραβόλου (http://www.gsis.gr/gsis/info/gsis_site/Help/FAQsPages/FAQs_e-paravolo_2015.html). Περαιτέρω, και ο ίδιος ο όρος 4.3 της διακήρυξης παραπέμπει ρητά στο εφαρμοστέο άρθ. 363 του ν. 4412/2016, οπότε ήταν σαφές ότι το εφαρμοστέο για την άσκηση της προσφυγής δίκαιο ήταν αυτό της ως άνω διάταξης, στο οποίο παραπέμπει (σκέψη 17). Συνεπώς, σύμφωνα με τα ανωτέρω, δεν δύναται να θεωρηθεί ότι η κρινόμενη προδικαστική

Αριθμός απόφασης: 681/2019

προσφυγή ασκήθηκε παραδεκτώς, χωρίς να θίγεται η αρχή της νομιμότητας (ΔΕφΑθ ΑΝ 464/2017).

24. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

25. Επειδή κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 06 Ιουνίου 2019 και εκδόθηκε στις 26 Ιουνίου 2019 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Χρήστος Σώκος

Λαμπρινή Φώτη